








Przeprowadzenie postępowania w oparciu o zasadę konkurencyjności w projektach realizowanych w ramach RPO WP na lata 2014-2020

Trener: Renata Piecyk



Program szkolenia

- **BLOK 1 - 9:00-10:20**
Zamówienie - kto i kiedy stosuje zasadę konkurencyjności?
Szacowanie wartości zamówienia
- **Blok 2 - 10:30-11:50**
Co powinno zawierać prawidłowo przygotowane zapytanie ofertowe?
Baza konkurencyjności
Właściwy sposób publikacji zapytania ofertowego
Opis przedmiotu zamówienia
Warunki udziału i kryteria oceny ofert
- **Blok 3 - 12:00-13:20**
Wybór najkorzystniejszej oferty
Dokumentowanie zamówienia
- **Blok 4 - 13:30-15:00**
Przykłady nieprawidłowości - analiza przypadków
Pytania i komentarze na zakończenie






2



Kto i kiedy stosuje zasadę konkurencyjności?

- Zamówienie - umowa odpłatna, zawarta zgodnie z warunkami wynikającymi z Prawa zamówień publicznych albo z umowy o dofinansowanie projektu pomiędzy zamawiającym a wykonawcą, której przedmiotem są usługi, dostawy lub roboty budowlane przewidziane w projekcie realizowanym w ramach PO – pkt 1 lit. II Rozdział 3 wytycznych w zakresie kwalifikowalności wydatków z 21.12.2020 r.
- Zasada konkurencyjności:
 - potencjalnie dotyczy każdego beneficjenta w okresie realizacji projektu i w uzasadnionych przypadkach przed
 - dotyczy zamówień powyżej 50 tys. zł netto po właściwym sumowaniu na poziomie projektu (oraz w przypadku podmiotów zobligowanych do stosowania PZP po upewnieniu się, że nie ma obowiązku stosowania PZP)
 - nie dotyczy wyjątków wskazanych w Rozdziale 6.5 wytycznych w zakresie kwalifikowalności wydatków, np. metod uproszczonych czy umów o pracę
 - może dotyczyć zamówień od 20 do 50 tys. zł (decyzja beneficjenta)



3



Po co stosuje się zasadę konkurencyjności?

- Cel zasady konkurencyjności – konkurencyjność i przejrzystość
- Zachowanie racjonalności i efektywności ceny nie jest wystarczające!



4



Wymogi - wytyczne horyzontalne

- Wynikające z prawa (w tym PZP), umowy o dofinansowanie oraz obowiązujących wytycznych horyzontalnych (w tym wytycznych w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach EFRR, EFS oraz FS na lata 2014-2020)
- Wymogi wynikające z ww. aktualnych wytycznych (dokument z 21.12.2020 r.):
 - dla podmiotów zobligowanych do stosowania PZP
 - poniżej 20 tys. zł – brak procedur (podstawowe zasady kwalifikowalności)
 - od 20 do 50 tys. zł włącznie – rozeznanie rynku lub zasada konkurencyjności
 - powyżej 50 do 130 tys. zł - zasada konkurencyjności lub PZP (tryby jak dla zamówień od 130 tys. zł)
 - 130 tys. zł i więcej – PZP
 - dla podmiotów niezobligowanych do stosowania PZP
 - poniżej 20 tys. zł – brak procedur (podstawowe zasady kwalifikowalności)
 - od 20 do 50 tys. zł włącznie – rozeznanie rynku lub zasada konkurencyjności
 - powyżej 50 tys. zł - zasada konkurencyjności



5



Wymogi – umowa o dofinansowanie EFRR

- Umowa o dofinansowanie ze środków Instrumentu REACT-EU w ramach działania 11.2 Rozwój OZE – REACT-EU wzór z 2021 r. - § 13:
 - 1. *Beneficjent jest zobowiązany do stosowania przepisów o zamówieniach w zakresie, w jakim ustawa z dnia 29.01.2004 PZP albo ustawa z 11.09.2019 PZP i prawo unijne mają zastosowanie do Beneficjenta i realizowanego Projektu.*
 - 2. *W przypadku, gdy na mocy ustawy (...) Beneficjent nie jest zobowiązany do stosowania jej przepisów ze względu na wartość zamówienia lub ze względu na wyłączenia podm./przedm., zobowiązuje się on do dokonywania wydatków:*
 - *w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasad: uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów (...);*
 - *w sposób umożliwiający terminową realizację Projektu;*
 - *w wysokości i terminach wynikających z zaciągniętych zobowiązań.*
- Beneficjent zobowiązany jest do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie zasad równego traktowania wykonawców, przejrzystości, uczciwej konkurencji (...).*



6



Wymogi – umowa o dofinansowanie EFRR c.d.

- Umowa o dofinansowanie - § 13 c.d.:
- 3. *Do oceny prawidłowości umów zawartych w ramach realizacji Projektu w wyniku przeprowadzonych postępowań, w tym postępowań, o których mowa w ust. 2, stosuje się wersję Wytucznych w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014-2020, obowiązującą w dniu wszczęcia postępowania, które zakończyło się zawarciem danej umowy. W przypadku, gdy obowiązująca na dzień dokonywania oceny prawidłowości umowy wersja Wytucznych w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014-2020 wprowadza rozwiązania korzystniejsze dla Beneficjenta, do oceny prawidłowości zawartych umów stosuje się wersję korzystniejszą.*



7



Wymogi – umowa o dofinansowanie EFRR c.d.

- Umowa o dofinansowanie - § 13 c.d.:
- 4. *Upublicznienie zapytania ofertowego powinno nastąpić w sposób wskazany w Wytucznych w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności na lata 2014-2020, o których mowa w § 5 ust. 2 pkt 3 Umowy.*
- 5. *Instytucja Zarządzająca uzna, że zasady określone w ust. 2 zostały spełnione w odniesieniu do zamówień, o wartości szacunkowej poniżej kwoty 20 tys. zł netto, tj. bez podatku od towarów i usług (VAT), jeżeli beneficjent dokona rozeznania rynku poprzez dokonanie analizy cen/cenników potencjalnych wykonawców zamówienia i jej udokumentowanie.*
- (...)
- 6. *Na Beneficjencie spoczywa obowiązek udowodnienia, że wymogi określone w ust. 1, 2, 4, 5 i 5a zostały zachowane.*
- (...)



8



Wymogi – umowa o dofinansowanie EFS

- Umowa o dofinansowanie - Ogólne Warunki Realizacji Projektu współfinansowanego ze środków EFS z 21.07.2021 r. - § 17:
- *ust. 3 - Beneficjent zobowiązuje się:*
 - 1) przy udzielaniu zamówień realizowanych w trybie Pzp albo z konkurenc. *,
 - 2) przy udzielaniu zamówień na zakup usług cateringowych, realizowanych w trybie Pzp albo zasady konkurencyjności,
 - *do stosowania klauzul społecznych, określonych w art. 96 ust. 1 i ust. 2 pkt 2 ustawy Pzp, które dają zamawiającemu możliwość nałożenia na wykonawcę wymogu zatrudnienia przy realizacji przedmiotu zamówienia osób będących w trudnej sytuacji na rynku pracy (...).*
- *ust. 5 - Beneficjent zobowiązany jest do dokonywania zakupów nieobjętych ustawą Pzp i zasadą konkurencyjności w pierwszej kolejności u Podmiotów Ekonomii Społecznej*.*

* Dotyczy Działania 8.6



9



Wymogi – inne wzory umów

- Ważne! Beneficjenta mogą obowiązywać inne, wcześniejsze wzory umów o dofinansowanie – konieczna analiza indywidualnych zobowiązań beneficjenta
- W szczególności obowiązek umieszczania zapytania ofertowego na stronie internetowej IZ www.zamowieniarpo.podkarpackie.pl w przypadku zawieszenia działalności bazy konkurencyjności, rozpoczęcia realizacji projektu na własne ryzyko przed podpisaniem umowy o dofinansowanie czy realizacji zamówienia na podstawie rozeznania rynku
- Komunikat IZ RPO WP – zniesienie obowiązku publikacji ogłoszeń dla umów o dofinansowanie podpisanych po 19 listopada 2019 r.; dla pozostałych umów, jeśli „beneficjent nie upublicznił informacji o zamówieniu na tej stronie, ale wypełnił obowiązki wynikające z aktualnych na dzień wszczęcia postępowania Wytycznych w zakresie kwalifikowalności wydatków (...), IZ RPO WP 2014-2020 uzna, iż tego rodzaju naruszenie ma charakter formalny.”



10



Ważne źródła informacji

- Wytyczne Ministra Inwestycji i Rozwoju z dnia 21 grudnia 2020 r. w zakresie kwalifikowalności wydatków w ramach EFRR, EFS oraz FS na lata 2014-2020
- Zamówienia udzielane w ramach projektów, Podręcznik wnioskodawcy i beneficjenta programów polityki spójności 2014 – 2020, marzec 2021
- Listy sprawdzające dla postępowań dot. udzielenia zamówień publicznych realizowanych zgodnie z zasadą konkurencyjności i rozeznaniem rynku, listopad 2019
- www.funduszeuropejskie.gov.pl/strony/o-funduszach/dokumenty/wytyczne-w-zakresie-kwalifikowalnosci-wydatkow-w-ramach-europejskiego-funduszu-rozwoju-regionalnego-europejskiego-funduszu-spolecznego-oraz-funduszu-spojnosci-na-lata-2014-2020/
- Ustawa z dnia 11 lipca 2014 r. o zasadach realizacji programów w zakresie polityki spójności finansowanych w perspektywie finansowej 2014-2020
- Rozporządzenie Ministra Rozwoju z 29 stycznia 2016 r. w sprawie warunków obniżania wartości korekt finansowych oraz wydatków poniesionych nieprawidłowo związanych z udzielaniem zamówień



11



Szacowanie wartości zamówienia

- Kluczowy dobór właściwego trybu – w tym celu przygotowywane jest szacowanie
- Zakaz zaniżania wartości zamówienia i podziału skutkującego zaniżeniem wartości
- Dobór trybu w zależności od szacowanej wartości zamówienia ALE możliwość zmiany trybu na inny w określonych przypadkach:
 - PZP zamiast zasady konkurencyjności – TAK (tryby konkurencyjne PZP)
 - zasada konkurencyjności zamiast PZP – NIE
 - zasada konkurencyjności zamiast rozeznania rynku - TAK
 - rozeznanie rynku zamiast zasady konkurencyjności - NIE
- Obowiązujące wytyczne w zakresie kwalifikowalności wydatków w dniu wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego



12



Szacowanie wartości zamówienia - zasady

- Całkowite szacunkowe wynagrodzenie wykonawcy netto, tj. bez VAT
- Oszacowanie wartości zamówienia z właściwego poziomu – na poziomie zamawiającego – dotyczy tylko i wyłącznie podmiotów zobligowanych do stosowania PZP LUB na poziomie projektu – dotyczy podmiotów niezobligowanych do stosowania PZP oraz tych zobligowanych do stosowania PZP, ale po ustaleniu, że zamówienie jest do progu PZP – 130.000 zł netto
- Z należytą starannością i uwagą
- W oparciu o wnioski o dofinansowanie
- Na podstawie wyczerpującego opisu przedmiotu zamówienia
- Z uwzględnieniem przesłanek tożsamości
- Z uwzględnieniem ew. zamówień uzupełniających
- Dokumentowane w sposób zapewniający właściwą ścieżkę audytu (np. w zatwierdzonym wniosku o dofinansowanie projektu lub w notatce z szacowania)



13



Szacowanie wartości zamówienia - tożsamości

- Tożsamość czasowa – możliwość udzielenia zamówienia w tym samym czasie - okres realizacji projektu przy możliwości sporządzenia opisu przedmiotu zamówienia
- Tożsamość podmiotowa - możliwość wykonania zamówienia przez jednego wykonawcę, który może wykonywać zamówienie osobiście lub przy udziale podwykonawców
- Tożsamość przedmiotowa - usługi, dostawy oraz roboty budowlane są tożsame rodzajowo lub funkcjonalnie - zamówienia dotyczy tego samego lub podobnego zagadnienia, w tych samych lub zbliżonych warunkach, dla podobnej grupy osób oraz spełniają tę samą funkcję i mają podobne lub identyczne przeznaczenie
- Konieczność łącznego spełnienia 3 tożsamości
- Interpretacja przesłanek w ramach zasady konkurencyjności zgodnie z PZP – wyraźny przypis wytycznych w zakresie kwalifikowalności wydatków w tym zakresie



14



Szacowanie wartości zamówienia - Przykład 1 – EFS

- Wyrok WSA w Lublinie III SA/Lu 51/19 z 16.05.2019 (nieprawomocny)
- PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA: wynagrodzenie personelu medycznego prowadzącego działania dot. edukacji prozdrowotnej – kontrakty z prawie 200 osobami - lekarzami, pielęgniarkami, absolwentami kierunku zdrowie (wydatek w 2 różnych zadaniach w budżecie projektu)
- ZARZUT: niestosowanie zasady konkurencyjności – korekta w wysokości 100%, obniżona do 25% z uwagi na upublicznienie zaproszenia do współpracy w zakresie działań edukacyjnych na stronie internetowej beneficjenta oraz Zarządu L. Związku Lekarzy Rodzinnych Pracodawców; błędne, niezweryfikowane założenie beneficjenta o braku podmiotów zainteresowanych / zdolnych do samodzielnego wykonania całości zamówienia
- ARGUMENT BENEFICJENTA: brak tożsamości podmiotowej; nawiązanie współpracy z personelem medycznym to nie udzielenie zamówienia
- STANOWISKO WSA: oddalenie skargi na decyzję o zwrocie środków



15



Szacowanie wartości zamówienia - Przykład 2 – EFS

- Wyrok WSA w Gliwicach III SA/GI 1176/18 z 15.04.2019 (prawomocny - Wyrok NSA I GSK 1666/19 z 29.05.2020)
- PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA: realizacja programu zajęć pozalekcyjnych dla uczniów w 15 szkołach podstawowych przez 143 trenerów (personel na umowy zlecenie wskazany we wniosku o dofinansowanie)
- ZARZUT: brak sumowania i niestosowanie zasady konkurencyjności (brak właściwego upublicznienia) – korekta w wysokości 100%
- ARGUMENT BENEFICJENTA: realizacja zajęć przez personel zgodnie z wnioskiem, brak możliwości realizacji tylu godzin przez osobę fizyczną, stąd brak możliwości sumowania i stosowanie rozeznania rynku z szerokim upublicznieniem - na stronie internetowej beneficjenta i poprzez wysłanie zapytania do kilkudziesięciu potencjalnych wykonawców, w każdym postępowaniu wpłynęło po kilkadziesiąt ofert (w jednym aż 76 poprawnych ofert); ew. obniżenie korekty do 25% (nieuzasadniona korekta 100%)
- STANOWISKO WSA i NSA: oddalenie skargi



16



Szacowanie wartości zamówienia - Przykład 3 – EFS

- Wyrok WSA w Olsztynie I SA/OI 5/19 z 13.03.2019 (prawomocny)
- PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA: usługa kompleksowa obejmująca zarówno usługi szkoleniowe, jak i wypłaty stypendiów, usługi cateringowe, koszty dojazdu i badań lekarskich oraz opłaty ZUS
- ZARZUT: niestosowanie zasady konkurencyjności (brak właściwego upublicznienia oraz inne naruszenia szczegółowe) – korekta w wysokości 100%
- ARGUMENT BENEFICJENTA: wartość usług szkoleniowych poniżej progu stosowania zasady konkurencyjności, błąd w postaci rozszerzenia przedmiotu zamówienia, potrzeba usprawnienia rozliczeń w systemie SL
- STANOWISKO WSA: oddalenie skargi na decyzję o zwrocie środków



Przykładowe wyjątki

- Powierzenie realizacji zadań publicznych na podstawie ustawy o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie przez organy administracji publicznej
- Przeprowadzanie zamówień z zastosowaniem obowiązujących przepisów prawa innych niż PZP, gdy wyłączają stosowanie PZP przez podmioty zobligowane do stosowania PZP
- Zamówienia określone w art. 9-14 PZP, w tym umowy o pracę oraz nabycie własności i innych praw do istniejących budynków lub nieruchomości
- Wydatki rozliczane metodami uproszczonymi
- Adekwatne jak w art. 209 i art. 214 PZP, w tym jeśli w wyniku prawidłowego zastosowania zasady konkurencyjności nie wpłynęła żadna oferta, lub wpłynęły tylko oferty podlegające odrzuceniu, albo wszyscy wykonawcy zostali wykluczeni lub nie spełnili warunków udziału, zawarcie umowy z pominięciem zasady konkurencyjności jest możliwe, gdy pierwotne warunki zamówienia nie zmienione



Co powinno zawierać prawidłowo przygotowane zapytanie ofertowe?

- Opis przedmiotu zamówienia
- Warunki udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania ich oceny
- Kryteria oceny oferty, informacja o wagach oceny oferty i opis sposobu przyznawania punktacji za spełnienie danego kryterium
- Termin składania ofert
- Termin realizacji umowy
- Informacja na temat zakazu powiązań osobowych lub kapitałowych
- Określenie warunków istotnych zmian umowy zawartej w wyniku przeprowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia, o ile przewiduje się możliwość zmiany takiej umowy
- Informacja o możliwości składania ofert częściowych / wariantowych
- Informacja o planowanych zamówieniach uzupełniających, o ile zamawiający przewiduje udzielenie tego typu zamówień



19



Baza konkurencyjności

- <https://bazakonkurencyjnosci.funduszeuropejskie.gov.pl>
- Bła beneficjentów, wnioskodawców oraz dla podmiotów oferujących roboty budowlane, towary czy usługi
- https://archiwum-bazakonkurencyjnosci.funduszeuropejskie.gov.pl/info/web_instruction
 - Instrukcja oferenta w BK2021
 - Instrukcja ogłoszeniodawcy w BK2021
 - Rejestracja i dodawanie ogłoszeń



20



Właściwy sposób publikacji zapytania ofertowego - miejsce

- Miejsce upublicznienia zapytania ofertowego
- Baza konkurencyjności (obowiązek), też w przypadku realizacji projektu na własne ryzyko wnioskodawcy przed podpisaniem umowy o dofinansowanie
- Dziennik Urzędowy UE dla zamówień powyżej progów unijnych (możliwość, ale brak obowiązku)
- W przypadku zawieszenia działalności bazy konkurencyjności potwierdzonego odpowiednim komunikatem – skierowanie zapytania ofertowego do co najmniej 3 potencjalnych wykonawców danego zamówienia oraz upublicznienie zapytania na stronie internetowej beneficjenta
- W przypadku wszczęcia postępowania przed ogłoszeniem konkursu - szerokie upublicznienie poza bazą konkurencyjności, indywidualnie oceniane przez IZ / IP



Właściwy sposób publikacji zapytania ofertowego – termin składania ofert

- Określone minimalne terminy na złożenie ofert
- 7 dni kalendarzowych dla dostaw i usług oraz 14 dni dla robót budowlanych
- 30 dni kalendarzowych w przypadku zamówień powyżej progów unijnych
- Bieg terminu rozpoczyna się w dniu następującym po dniu upublicznienia zapytania ofertowego a kończy z upływem ostatniego dnia, tj. o godzinie 24:00, a nie wraz z zakończeniem działania biura zamawiającego np. o godzinie 18:00
- Jeżeli koniec terminu przypada na sobotę lub dzień ustawowo wolny od pracy, termin upływa dnia następującego po dniu lub dniach wolnych od pracy
- Decyduje data wpływu oferty do zamawiającego!
- Na terminy wpływ może mieć przedmiot zamówienia oraz okoliczności (np. okres około świąteczny, forma złożenia oferty)
- Przekroczenie terminu skutkuje odrzuceniem oferty!



Właściwy sposób publikacji zapytania ofertowego – forma składania ofert

- Forma składania ofert nieokreślona wymogami
- Zamówienia udzielane w ramach projektów, Podręcznik wnioskodawcy i beneficjenta programów polityki spójności 2014–2020. Departament Koordynacji Wdrażania Funduszy UE, Warszawa, marzec 2021 r.
- *„Potencjalni wykonawcy mogą nie tylko zadawać pytania w BK21, ale również składać oferty do Twojego ogłoszenia. (...) Obecnie składanie ofert przez Bazę jest możliwością - to zamawiający decyduje o sposobie składania ofert. Możesz, tak jak dotychczas, dopuścić składanie ofert drogą mailową lub pocztową. Pamiętaj jednak, aby później – na etapie rozstrzygania postępowania – dodać do Bazy oferty, które wpłynęły innym kanałem. Musisz także, zgodnie z Wytycznymi, koniecznie opublikować w Bazie wyniki postęp. Zachęcamy, aby korzystać z możliwości, jakie oferuje nowy system. Przeprowadzenie całego postępowania w Bazie (w tym również pytań/wyjaśnień oraz ofert) zapewni właściwą ścieżkę audytu. Jeśli umieścisz wszystko w Bazie, umożliwisz pracownikom instytucji zdalne przeprowadzenie kontroli.”*



23



Właściwy sposób publikacji zapytania ofertowego – wysyłanie zapytań

- Wysyłanie zapytań do sprawdzonych wykonawców
- Zamówienia udzielane w ramach projektów, Podręcznik wnioskodawcy i beneficjenta programów polityki spójności 2014–2020. Departament Koordynacji Wdrażania Funduszy UE, Warszawa, marzec 2021 r.
- *„Nie ma zakazu osobistego informowania potencjalnych wykonawców o prowadzonych postępowaniach. Upublicznienie zapytania ofertowego w Bazie Konkurencyjności jest obowiązkowe, ale możesz dodatkowo korzystać z innych metod docierania do potencjalnych wykonawców. Pamiętaj, że jeżeli prowadzisz procedurę w oparciu o zasadę konkurencyjności, to publikacja ogłoszenia w BK musi być pierwsza i wyprzedzać wszelkie inne sposoby informowania o zamówieniu czy publikowania ogłoszenia. Dopiero po publikacji w BK21 możesz zamieszczać zapytania ofertowe na swoich stronach internetowych lub innych stronach do tego przeznaczonych, możesz także bezpośrednio (np. mailowo) informować potencjalnych wykonawców o prowadzonych postępowaniach. Warto podkreślić, że zamawiający mogą wysłać zapytania ofertowe do wykonawców im znanych i sprawdzonych czy też poleconych.”*



24



Właściwy sposób publikacji zapytania ofertowego – zmiany w zapytaniu ofertowym

- Możliwość zmian przed upływem terminu składania ofert przewidzianym w zapytaniu ofertowym
- Zakres zmian dowolny
- Informacja o zmianie w zapytaniu zawierająca co najmniej: datę upublicznienia zmienianego zapytania ofertowego, a także opis dokonanych zmian
- Konieczność przedłużenia terminu składania ofert o czas niezbędny do wprowadzenia zmian w ofertach, jeżeli jest to konieczne z uwagi na zakres wprowadzonych zmian



Opis przedmiotu zamówienia

- Jednoznaczny i wyczerpujący, zrozumiały, niedyskryminujący opis przedmiotu zamówienia
- Precyzyjny – dokonany za pomocą dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty
- Z zastosowaniem nazw i kodów określonych we wspólnym słowniku zamówień CPV - jednolity system klasyfikacji zamówień publicznych - kod (maksymalnie 9 cyfr) oraz określenie
- Nieodnoszący się do określonego wyrobu, źródła, znaków towarowych, patentów, lub pochodzenia, chyba że takie odniesienie jest uzasadnione przedmiotem zamówienia i dopuszczono rozwiązanie równoważne
- Z uwagi na konieczność ochrony tajemnicy przedsiębiorstwa możliwość ograniczenia zakresu opisu przedmiotu zamówienia



Opis przedmiotu zamówienia c.d.

- Zamówienia udzielane w ramach projektów, Podręcznik wnioskodawcy i beneficjenta programów polityki spójności 2014–2020. Departament Koordynacji Wdrażania Funduszy UE, Warszawa, marzec 2021 r.
- „Pamiętaj, że niejednoznaczność lub niezrozumiałość opisu może ograniczać zainteresowanie ofertą lub mieć wpływ na cenę złożonych ofert, tj. powodować jej niezasadne zawyżenie lub zniżenie.”



Opis przedmiotu zamówienia c.d.

- Zamówienia udzielane w ramach projektów, Podręcznik wnioskodawcy i beneficjenta programów polityki spójności 2014–2020. Departament Koordynacji Wdrażania Funduszy UE, Warszawa, marzec 2021 r.
- „W praktyce, przy analizie ogłoszeń umieszczonych w Bazie konkurencyjności, widać, że główne błędy w tym zakresie wynikają z problemów w przelaniu na papier koncepcji zamówienia. W opisie przedmiotów zamówienia niejednokrotnie brakuje pewnych szczegółów istotnych do zrozumienia potrzeb beneficjanta przez wykonawców. Przez to przedmiot zamówienia jest trudny do wyceny, a w rezultacie może dochodzić do rezygnacji ze złożenia oferty przez część potencjalnych wykonawców lub złożenia oferty z zawyżoną ceną mającą służyć pokryciu ryzyka niepewności w zakresie przedmiotu zamówienia. Nieprecyzyjny opis przedmiotu zamówienia może powodować brak realnej możliwości porównania złożonych ofert. Warto tu zastosować prostą radę – weryfikację opisu przedmiotu zamówienia przez „dwie pary oczu” po stronie beneficjenta.”



Opis przedmiotu zamówienia - przykład

- Wyrok WSA w Łodzi III SA/Łd 8/18 z 2.03.2018 (nieprawomocny)
- PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA: przeprowadzenie w okresie lipiec-wrzesień 2016 r. szkoleń zawodowych dla maksymalnie 50 uczestników (5 grup w 3 miejscowościach) – opis przedmiotu zamówienia bez wskazania tematów i zakresu szkoleń, przedstawienie tylko przykładowych branż (handel i usługi, budownictwo, gastronomia, obsługa biurowa, ochrona zdrowia, informatyczne/komputerowe), bez możliwości składania ofert częściowych
- ZARZUT: naruszenie zasady konkurencyjności poprzez m.in. niejednoznaczny opis przedmiotu zamówienia (25% korekty)
- ARGUMENT BENEFICJENTA: brak indywidualnych planów działania w czasie uruchomienia postępowania w dniu 6 lipca 2016 r., problemy z rekrutacją
- ARGUMENT INSTYTUCJI: opóźnienia i niewłaściwa organizacja w projekcie realizowanym od 1 lutego 2016 r.
- STANOWISKO WSA: oddalenie skargi beneficjenta na decyzję instytucji o zwrocie środków



Warunki udziału i kryteria oceny ofert

- Oficjalnie brak wykluczeń adekwatnych jak w PZP
- W praktyce wykluczenia czasami określane w zamówieniu
- Warunki (ocena 0-1)
- Kryteria (ocena punktowa)



Warunki udziału

- Warunki fakultatywne (nieobowiązkowe)
- Warunki oraz opis sposobu dokonywania oceny ich spełnienia - proporcjonalne do przedmiotu zamówienia, zapewniające zachowanie uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców
- Zakaz formułowania warunków przewyższających wymagania wystarczające do należytego wykonania zamówienia
- Niespełnienie warunków eliminuje potencjalnego wykonawcę (ocena 0 – 1) – z założenia zawsze ograniczają konkurencję, byle w sposób uczciwy i uzasadniony
- Zakaz konfliktu interesów, w tym zakaz udzielania zamówień podmiotom powiązanim osobowo lub kapitałowo (dotyczy beneficjentów niezobligowanych do stosowania PZP)



Przykładowe warunki udziału, które mogą być uznane za dyskryminujące

- Doświadczenie wykonawcy w realizacji adekwatnych usług finansowanych ze środków UE lub RPO Województwa Podkarpackiego
- Wymóg osobistego dostarczenia oferty lub wymóg dostarczenia jej drogą elektroniczną z uwierzytelnionym kwalifikowanym podpisem elektronicznym
- Ograniczenie kręgu wykonawców do osób fizycznych
- Lokalizacja siedziby wykonawcy na terenie województwa podkarpackiego



Warunki udziału c.d.

- Zamówienia udzielane w ramach projektów, Podręcznik wnioskodawcy i beneficjenta programów polityki spójności 2014–2020. Departament Koordynacji Wdrażania Funduszy UE, Warszawa, marzec 2021 r.
- „(...) nadmiernym warunkiem może być taki, gdzie wymóg posiadanego doświadczenia określisz na poziomie przewyższającym zakres zamówienia o więcej niż dwa razy (tak wynika z opinii Prezesa UZP wydanej na gruncie Pzp, na którym wzorowana jest zasada konkurencyjności). Bardzo podobnym do warunku udziału w postępowaniu jest żądanie wniesienia wadium. Ostatecznie bowiem gdy wykonawca nie jest w stanie wpłacić wadium, to nie może brać udziału w postępowaniu. (...) Jeśli zechcesz wprowadzić wadium, pamiętaj, że na gruncie Pzp, które w przypadku Twojego zamówienia należy potraktować jako punkt odniesienia, wysokość wadium nie może być większa niż 3% wartości szacunkowej zamówienia. Ponadto pamiętaj, że wadium to dwa elementy: wysokość oraz sposób zapłaty. Nie ograniczaj form jego wniesienia (np. nie żądaj wpłaty wyłącznie gotówki do kasy przedsiębiorstwa). Dopuszczalne wszelkie możliwe, dostępne na rynku możliwości wniesienia wadium.”



33



Warunki udziału - przykład

- Wyrok WSA w Lublinie III SA/Lu 25/18 z 27.03.2018 (prawomocny Wyrok NSA I GSK 2783/18 z 17.03.2020)
- PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA: przeprowadzenie szkoleń zawodowych dla 40 uczestników na łączną kwotę 140.000 zł
- ZARZUT: wygórowane warunki udziału w postępowaniu ograniczające konkurencję, w tym łącznie obroty za ostatni zamknięty rok obrotowy w wysokości co najmniej 400 tys. zł, ubezpieczenie OC w zakresie prowadzonej działalności na kwotę nie mniejszą 300 tys. zł i środki na rachunku bankowym w wysokości co najmniej 100 tys. zł na czas realizacji całości zamówienia (10% korekty, a więc korekta obniżona z 25%)
- ARGUMENT BENEFICJENTA: wybór wiarygodnego wykonawcy
- STANOWISKO WSA i NSA: oddalenie skargi beneficjenta



34



Zakaz konfliktu interesów

- Zakaz udzielania zamówień podmiotom powiązanym osobowo lub kapitałowo z beneficjentem niezobligowanym do stosowania PZP za wyjątkiem:
 - zamówień sektorowych
 - zamówień dodatkowych i uzupełniających
 - zamówień w ramach celu tematycznego 1 (za zgodą IZ)
 - wyjątkowo w przypadku, w którym umożliwienie podmiotowi powiązanemu wzięcia udziału w postępowaniu jest uzasadnione ze względu na specyfikę projektu lub typ beneficjenta, a wybór wykonawcy będzie dokonany zgodnie z procedurami (za zgodą IZ)
 - w przypadkach określonych w podrozdziale 6.5 pkt 7 lit. a - e lub h - k (za zgodą IZ)



Zakaz konfliktu interesów c.d.

- Zakaz powiązań kapitałowych lub osobowych, tj. wzajemnych powiązań między beneficjentem lub osobami upoważnionymi do zaciągania zobowiązań w imieniu beneficjenta lub os. wykonującymi w imieniu beneficjenta czynności związane z przeprowadzeniem procedury wyboru wykonawcy a wykonawcą
- Zakaz powiązań polegających w szczególności na:
 - uczestniczeniu w spółce jako wspólnik spółki cywilnej lub spółki osobowej
 - posiadaniu co najmniej 10% udziałów lub akcji, o ile niższy próg nie wynika z przepisów prawa lub nie został określony przez IZ PO
 - pełnieniu funkcji członka organu nadzorczego lub zarządzającego, prokurenta, pełnomocnika
 - pozostawaniu w związku małżeńskim, w stosunku pokrewieństwa lub powinowactwa w linii prostej, pokrewieństwa drugiego stopnia lub powinowactwa drugiego stopnia w linii bocznej lub w stosunku przysposobienia, opieki lub kurateli
- Zakaz innych powiązań tylko przy wykazaniu istnienia naruszenia zasady przez istniejące powiązanie



Kryteria oceny ofert

- Kryteria obowiązkowe - wymagane kryterium ceny (może być jedynym kryterium), a zalecane inne kryteria oceniające np. jakość, funkcjonalność, parametry techniczne, aspekty środowiskowe, społeczne, innowacyjne, serwis, termin wykonania, koszty eksploatacji oraz organizacja, kwalifikacje zawodowe i doświadczenie osób wyznaczonych do realizacji zamówienia, jeżeli mogą mieć znaczący wpływ na jakość wykonania zamówienia
- Formułowane w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców
- Odnoszące się do danego przedmiotu zamówienia
- Jednoznaczne i precyzyjne, tak by każdy poprawnie poinformowany wykonawca, który dołoży należytej staranności, mógł interpretować je jednakowo
- Niedotyczące właściwości wykonawcy, gł. wiarygodności ekonomicznej, technicznej lub finansowej oraz doświadczenia (nie dot. usług społecznych i innych szczególnych usług)
- Z wagami umożliwiającymi wybór najkorzystniejszej oferty



Kryteria oceny ofert c.d.

- Zabronione kryteria podmiotowe (dotyczące właściwości wykonawcy, w tym wiarygodności ekonomicznej, technicznej lub finansowej oraz doświadczenia) – nie dotyczy zamówień społecznych lub niepriorytetowych, np. minimum 3 letnie doświadczenie wykonawcy
- Dozwolone kryteria dotyczące kompetencji, kwalifikacji, doświadczenia osób wyznaczonych do realizacji zamówienia (np. w zakresie usług inżynierskich czy szkoleniowych), np. minimum 3 letnie doświadczenie trenerów



Wybór najkorzystniejszej oferty

- Zgodnie z opisem sposobu dokonania oceny spełnienia warunków i kryteriów
- Opis jednoznaczny i precyzyjny
- Ze wskazaniem dokumentów potwierdzających spełnienie określonych warunków i kryteriów
- Brak wyraźnych wymogów dotyczących dokumentów w wytycznych w zakresie kwalifikowalności wydatków
- Dokumenty oceniane pod kątem racjonalności, zasadności i proporcjonalności



Wybór najkorzystniejszej oferty c.d.

- Wybór najkorzystniejszej oferty zgodnej z opisem przedmiotu zamówienia i złożonej przez wykonawcę spełniającego warunki udziału w postępowaniu w oparciu o ustalone w zapytaniu ofertowym kryteria oceny i ich opis
- Obowiązek sporządzenia protokołu w celu podsumowania procedury wyboru i uzasadnienia wyboru zawierającego:
 - wykaz wszystkich ofert, które wpłynęły w odpowiedzi na zapytanie ofertowe, wraz ze wskazaniem daty wpłynięcia oferty do zamawiającego
 - informację o spełnieniu zakazu konfliktu interesów
 - informację o spełnieniu warunków przez wykonawców (jeśli dotyczy)
 - informację o wagach punktowych lub procentowych przypisanych do poszczególnych kryteriów i sposobie przyznawania punktacji wykonawcom
 - wskazanie wybranej oferty wraz z uzasadnieniem wyboru
 - datę sporządzenia protokołu i podpis zamawiającego
 - załączniki



Wybór najkorzystniejszej oferty c.d.

- Wybór kilku wykonawców możliwy w przypadku, gdy zamawiający dopuszcza składanie ofert częściowych
- Jeśli wybrany wykonawca odstąpi od podpisania umowy, możliwe podpisanie umowy z kolejnym
- Możliwość wyboru oferty, której wartość przekracza tę wskazaną we wniosku o dofinansowanie projektu lub w standardzie i cenach rynkowych określonych przez IP/IZ
- Obowiązek upublicznienia informacji o wyniku postępowania w taki sposób, w jaki zostało upublicznione zapytanie ofertowe
- Informacja o wyniku postępowania zawiera nazwę wybranego wykonawcy, jego siedzibę oraz cenę zamówienia, a na wniosek wykonawcy, który złożył ofertę, należy udostępnić wnioskodawcy protokół
- Wybór zakończony podpisaniem umowy z wykonawcą w formie pisemnej lub elektronicznej (wraz z kwalifikowanym podpisem elektronicznym)



Wybór najkorzystniejszej oferty – unieważnienie postępowania

- Zamówienia udzielane w ramach projektów, Podręcznik wnioskodawcy i beneficjenta programów polityki spójności 2014–2020. Departament Koordynacji Wdrażania Funduszy UE, Warszawa, marzec 2021 r.
- *„Obowiązek wyboru najlepszej oferty nie oznacza jednak obowiązku zawarcia umowy z wykonawcą w każdej sytuacji, w szczególności w przypadku, kiedy cena najlepszej oferty przekracza środki przewidziane i dostępne na Twoje zamówienie. Możliwość taką powinieneś umieścić w zapytaniu ofertowym. Każde unieważnienie postępowania po wyborze najlepszej oferty powinno być uzasadnione.”*



Wybór najkorzystniejszej oferty – przykład

- Wyrok WSA w Olsztynie I SA/OI 760/21 z 27.01.2022 (nieprawomocny)
- PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA: organizacja kursów zawodowych podnoszących poziom kwalifikacji i umiejętności niezbędnych do pracy w branży hotelarskiej
- ZARZUT: niewłaściwy wybór wykonawcy; wybór wykonawcy, który otrzymał mniejszą liczbę punktów przy ocenie merytorycznej, zgodnie z wyliczeniami IZ; brak metodologii wyliczeń beneficjenta; przygotowanym przez beneficjenta; korekta 25%
- ARGUMENT BENEFICJENTA: aneks do protokołu z wyboru ofert sporządzony po ogłoszeniu wyników postępowania na bazie konkurencyjności i poinformowaniu potencjalnych wykonawców o wynikach (zgodnie z informacją z pierwszego protokołu), a także po podpisaniu umowy z wykonawcą wskazujący na odrzucenie oferty z przyczyn formalnych – brak podpisanego zgodnie z wymogami zapytania wydruku z CEiDG oraz rażąco niską cenę
- STANOWISKO WSA: oddalenie skargi beneficjenta



Dokumentowanie zamówienia

- Ważne zachowanie właściwej ścieżki audytu
- Za brak zachowania właściwej ścieżki audytu możliwa korekta finansowa (co do zasady błędy merytoryczne, nie formalne)
- Dokumenty, o których mowa bezpośrednio w wytycznych w zakresie kwalifikowalności wydatków, np. zapytanie ofertowe, oferty i umowa z wykonawcą oraz inne dodatkowe, np. maile informujące potencjalnych wykonawców o prowadzonym postępowaniu, notatki z rozmów telefonicznych
- Dokumenty w wersji papierowej oraz elektronicznej



Dokumentowanie zamówienia - przykład

- Zamówienia udzielane w ramach projektów, Podręcznik wnioskodawcy i beneficjenta programów polityki spójności 2014–2020. Departament Koordynacji Wdrażania Funduszy UE, Warszawa, marzec 2021 r.
- *„Przykładowo, można określić warunek dotyczący posiadanej wiedzy i doświadczenia o brzmieniu: „(...) o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wykonawcy, którzy w przeciagu 2 lat przed terminem składania ofert, wykonali w sposób należyty co najmniej 10 usług szkoleniowych odpowiadających przedmiotowi zamówienia dla co najmniej 200 osób łącznie w wymiarze minimum 70 godzin lekcyjnych łącznie. (...)” . (...) Na potwierdzenie spełnienia takiego warunku można wymagać od wykonawcy przedstawienia wykazu wykonanych usług zawierającego co najmniej nazwę lub przedmiot wykonanej usługi szkoleniowej, termin wykonania usługi, liczbę przeszkolonych osób, liczbę godzin zrealizowanych szkoleń, nazwę podmiotu, na rzecz którego wykonano usługę, dokumenty potwierdzające należyte wykonanie usługi (np. referencje, protokoły odbioru usługi lub inne, z których będzie jednoznacznie wynikać należyte wykonanie usługi).”*



Dokumenty dotyczące zamówienia

- Dane w SL2014 – zamówienia publiczne (brak)
- Dokumenty dotyczące szacowania wartości zamówienia
- Baza konkurencyjności (ogłoszenie, pytania potencjalnych wykonawców i odpowiedzi oraz informacja o wyborze wykonawcy)
- Upublicznienie zapytania ofertowego (oraz ewentualnych zmian)
- Protokół postępowania o udzielenie zamówienia ze złożonymi ofertami oraz oświadczenia osób biorących udział w wyborze wykonawcy o braku powiązań z wykonawcami
- Wszelkie dokumenty dotyczące skarg i zapytań potencjalnych wykonawców
- Dokumentacja dotycząca negocjacji czy uzupełniania ofert z wykonawcami
- Umowa z wykonawcą oraz ewentualne aneksy
- Upublicznienie informacji o wyniku postępowania



Dokumenty dotyczące zamówienia c.d.

- Korespondencja z wykonawcą
- Dokumenty wynikające z umowy z wykonawcą (np. materiały szkoleniowe, protokoły)
- Protokół odbioru (nie wymagany wytycznymi)
- Inne dokumenty z weryfikacji/odbioru/wykonania zamówienia
- Powstałe produkty (gdzie możliwe i wykonalne), np. zakupiony towar, treść ekspertyzy, materiałów szkoleniowych, listy obecności
- Inne stworzone lub otrzymane dokumenty (w tym maile, np. maile informujące potencjalnych wykonawców o prowadzonym postępowaniu, notatki z rozmów telefonicznych)
- Faktury
- Potwierdzenia przelewów



Nieprawidłowości w zakresie zamówień publicznych

- Błąd w udzielaniu zamówień lub ich realizacji to zawsze nieprawidłowość
- Brak nieprawidłowości (w tym szkody realnej lub potencjalnej) = brak korekty = brak obowiązku zwrotu środków!
- Art. 2 pkt 36 rozporządzenia 1303/2013: „każde naruszenie prawa unijnego lub prawa krajowego dotyczącego stosowania prawa unijnego, wynikające z działania lub zaniechania podmiotu gospodarczego zaangażowanego we wdrażanie EFSI, które ma lub może mieć szkodliwy wpływ na budżet Unii poprzez obciążenie budżetu Unii nieuzasadnionym wydatkiem”
- UWAGA! Naruszenie prawa obejmuje nie tylko naruszenie przepisów aktów prawnych ale również umowy o dofinansowanie oraz dokumentów, których obowiązek stosowania wynika z tej umowy!
- Brak szkody zazwyczaj dot. drobnych błędów formalnych i nieistotnych
- OGRANICZENIE KONKURENCJI ŚWIADCZY O SZKODZIE (nawet w przypadku zachowania racjonalnej i efektywnej ceny)



Przykład 1 – naruszenie zasady konkurencyjności EFRR

- Wyrok WSA w Warszawie V SA/Wa 722/20 z 25.11.2020 (nieprawomocny)
- PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA: wdrożenie e-usług w obszarze zdrowia w projekcie partnerskim, zamówienie wszczęte 2 listopada 2015 r.
- ZARZUT: wybór wykonawcy przed upublicznieniem zapytania ofertowego, brak upublicznienia zapytania ofertowego w DZ. U.UE oraz konflikt interesów (powiązanie między parterem a wykonawcą w postaci osoby fizycznej będącej partnerem i członkiem zarządu oraz udziałowcem - 50% udziałów - wykonawcy); naruszenie Wytycznych z 10.04.2015 r.; korekta 100%
- ARGUMENT BENEFICJENTA: m.in. protokoły audytu KAS niewykazujące nieprawidłowości; zatwierdzenie płatności przez IP na etapie realizacji projektu i wykrycie nieprawidłowości na kontroli w okresie trwałości; nieodstąpienie od korekty lub brak jej miarkowania pomimo osiągnięcia celów projektu
- STANOWISKO WSA: oddalenie skargi beneficjenta



Przykład 2 – naruszenie zasady konkurencyjności EFRR

- Wyrok WSA w Kielcach I SA/Ke 357/19 z 28.11.2019 oraz NSA I GSK 468/20 z 30.09.2020 r.
- PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA: dostawa i montaż instalacji fotowoltaicznej, 2018
- ZARZUT: zastosowanie nieistniejącego kodu CPV, zastosowanie nieproporcjonalnego warunku udziału w postępowaniu w postaci przychodów z tytułu sprzedaży i montażu elektrowni fotowoltaicznych na poziomie min. 6 mln zł netto, podczas gdy szacowana wartość zamówienia to niecałe 3 mln zł netto oraz wybór wykonawcy, który nie spełniał warunków udziału w postępowaniu (potwierdzenie przychodów dopiero po terminie składania ofert z uwagi na terminy sporządzania sprawozdań finansowych); korekta 25%
- ARGUMENT BENEFICJENTA: brak szkody, brak jasnych wytycznych dot. warunków
- STANOWISKO WSA i NSA: oddalenie skargi beneficjenta



Przykład 2 – wyrok NSA I GSK 468/20

„Za nietrafny należy uznać kolejny argument na poparcie zarzutu zmierzającego do podważenia stanowiska, że skarżąca kasacyjnie w sposób nadmierny i nieuzasadniony wartością zamówienia ograniczyła dostęp do zamówienia innym wykonawcom poprzez ustanowienie warunku wykazania się przychodem co najmniej 6 000 000 złotych netto (przy szacunkowej wartości zamówienia 2 825 550 złotych) . W tym zakresie strona odwołuje się do potrzeby zapewnienia dbałości o jakość i rzetelność wykonania zamówienia. (...) Skarżąca kasacyjnie w istocie nie wykazała dlaczego uznaje, że ustalony przez nią próg jest adekwatny z punktu widzenia powyższej zasady. Zważywszy natomiast, że nawet jedyny podmiot, który złożył ofertę w postępowaniu nie spełnił tego warunku trudno skutecznie zarzucić, że niezasadne było przyjęcie przez organ a następnie przez Sąd I instancji, iż przy ocenie należy uwzględnić szacunkową wartość zamówienia a nie inne jeszcze okoliczności. Tym samym powyższa argumentacja strony również nie zasługuje na aprobatę.”



51



Przykład 2– wyrok NSA I GSK 468/20 c.d.

„ Odnosnie zarzutu dotyczącego kodu CPV (ang. Common Procurement Vocabulary) należy wskazać, że CPV umożliwia jednolitą w skali całej UE klasyfikację zamówień publicznych. Wspólny Słownik Zamówień został stworzony po to, by zamawiający mieli możliwość jednoznacznego określenia przedmiotu zamówienia. Posługiwanie się przez zamawiających słownikiem CPV jest obowiązkowe. (...) Dlatego rację ma organ , a w ślad za nim Sąd I instancji, że brak lub nieprawidłowy kod CPV wpływa na krąg potencjalnych wykonawców, którzy mogliby być zainteresowani realizacją zamówienia. Z uwagi na to, że błąd skarżącej spółki dotyczył jednej z 9 cyfr a jednocześnie spółka precyzyjnie wskazała w zapytaniu ofertowym co jest przedmiotem zamówienia słusznie organ uznał, że zasadnym jest obniżenie stawki procentowej korekty z 10% do 5%. Nie można podzielić stanowiska skarżącej, która wywodzi, że zastosowanie tej korekty jest nadmiernym formalizmem, gdyż najczęściej oferty składają lokalni wykonawcy bowiem zasada uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców (również z innych państw unijnych) odgrywa szczególne znaczenie już na etapie przygotowania zapytania ofertowego.”



52



Przykład 3 – naruszenie zasady konkurencyjności EFS

- Wyrok WSA w Olsztynie I SA/OI 37/20 z 4.03.2020 (prawomocny)
- PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA: dostawa pomocy dydaktycznych oraz sprzętu do przedszkoli; szacunkowa wartość zamówienia 86.640 zł
- ZARZUT: niewłaściwe stosowanie PZP zamiast zasady konkurencyjności, niekonkurencyjny tryb postępowania w oparciu o wewnętrzny regulamin udzielania zamówień publicznych, których wartość szacunkowa nie przekracza wyrażonej w złotych równowartości kwoty 30.000 euro; korekta 100%
- ARGUMENT BENEFICJENTA: brak szkody, brak naruszenia PZP
- STANOWISKO WSA: oddalenie skargi beneficjenta na decyzję instytucji o zwrocie środków



Przykład 4 – naruszenie zasady konkurencyjności EFS

- Wyrok WSA w Gliwicach III SA/GI 582/20 z 28.01.2021 (prawomocny)
- PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA: przeprowadzenie indywidualnych zajęć edukacyjno-terapeutycznych
- ZARZUT: skrócenie terminu składania ofert z 7 dni kalendarzowych na niepełne 7 z uwagi na określenie godziny składania ofert na 13:00 ostatniego dnia terminu – korekta w wysokości 5%
- ARGUMENT BENEFICJENTA: skrócony termin postępowania bez wpływu na jego wynik
- STANOWISKO WSA: oddalenie skargi na decyzję o zwrocie środków



Przykład 4 – naruszenie zasady konkurencyjności c.d.

- Wyrok WSA w Gliwicach III SA/GI 582/20 z 28.01.2021 (prawomocny):
- *„Termin 7 dni kalendarzowych biegnie od dnia następnego po dniu upublicznienia zapytania ofertowego i kończy się z upływem, ostatniego dnia. Beneficjent uchybił tym wymogom, gdyż w celu zachowania minimalnego terminu określonego w wytycznych termin do składania ofert należało zakreślić na godz. 23.59 w dniu 29 sierpnia 2016 r. Wskazanie godz. 13.00 stanowiło skrócenie minimalnego terminu wskazanego w Wytycznych. Stąd nałożenie korekty finansowej w wysokości 5% (termin skrócony o mniej niż 30%) z pkt 14 Tabeli stanowiącej załącznik do rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z 22 lutego 2017 r. zmieniającego rozporządzenie w sprawie warunków obniżenia wartości korekt finansowych oraz wydatków poniesionych nieprawidłowo związanych z udzieleniem zamówienia (Dz. U. z 2017 r., poz.615, dalej rozporządzenie).”*



Przykład 5 – naruszenie zasady konkurencyjności EFS

- Wyrok WSA w Bydgoszczy I SA/Bd 601/21 z 16.11.2021 (nieprawomocny)
- PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA: najem nieruchomości
- ZARZUT: konflikt interesów – powiązania pomiędzy beneficjentem a wykonawcą w sytuacji gdy brak stosowania zasady konkurencyjności przy najmie możliwy w przypadku braku konfliktu interesów
- ARGUMENT BENEFICJENTA: brak kwestionowania stanu faktycznego w zakresie powiązań, ale kwestionowanie kwoty nieprawidłowości – zdaniem beneficjenta nie powinna obejmować kwoty refundacji wydatków za media, będącej wyodrębnioną częścią kosztu najmu
- STANOWISKO WSA: oddalenie skargi na decyzję o zwrocie środków



Przykład 6 – naruszenie zasady konkurencyjności EFS

- Wyrok WSA w Rzeszowie I SA/Rz 547/21 z 19.10.2021 (prawomocny)
- PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA: organizacja szkoleń zawodowych
- ZARZUT: niewłaściwy wybór najkorzystniejszej oferty; niezasadne odrzucenie oferty z przyczyn formalnych; odrzucenie oferty z uwagi na brak dokumentów niezbędnych do oceny kryterium oceny ofert, przy czym odrzucona oferta była najkorzystniejsza
- ARGUMENT BENEFICJENTA: nieskuteczna próba wyjaśnienia stanu faktycznego z oferentem; działanie zgodnie z zapisami zapytania ofertowego
- STANOWISKO WSA: oddalenie skargi na decyzję o zwrocie środków



Przykład 6 – naruszenie zasady konkurencyjności EFS

- Wyrok WSA w Rzeszowie I SA/Rz 547/21 z 19.10.2021 (prawomocny)
- *„Zasadnie uznały orzekające w sprawie organy, że sporne kryterium pn. Poziom zdawalności, nie było warunkiem udziału w postępowaniach – co wyraźnie wynika z zapisów zapytań ofertowych (Punkt V. Warunki udziału w postępowaniu), lecz stanowiło dodatkowo punktowane kryterium oceny ofert. Nawet zatem niespełnienie tego kryterium, wobec nieudokumentowania lub niewłaściwego udokumentowania poziomu zdawalności, nie mogło skutkować odrzuceniem oferty, a co najwyżej nieprzyznaniem punktów z tego tytułu, nawet jeśli Skarżący w zapytaniu ofertowym przyjął sankcję odrzucenia oferty za niespełnienie tego dodatkowego kryterium.”*



Na zakończenie

- Pytania?
- Komentarze?
- Wątpliwości?



59



**Urząd Marszałkowski
Województwa Podkarpackiego**
Departament Promocji, Turystyki i Współpracy Gospodarczej
al. Łukasza Cieplińskiego 4, 35-010 Rzeszów

tel. 017/ 747 66 00
mail: pg@podkarpackie.pl

www.rpo.podkarpackie.pl

Dziękuję Państwu za uwagę

